

*Til § 105*

Bestemmelsen er en videreførelse af tilsvarende bestemmelser i den gældende tilsynslovgivning, og er tidligere gennemført inden for rammerne af EF-direktiver på det finansielle område, jf. bilag A.

Efter bestemmelsen skal depotselskabet udføre en række kontrolfunktioner i relation til forvaltningen af en forenings formueforhold.

Bestemmelsen indeholder en angivelse af de konkrete pligter, der påhviler depotselskabet.

Depotselskabet skal forvalte og opbevare en forenings aktiver særskilt. Det betyder, at en forenings værdipapirer som hovedregel ikke må opbevares i samledepoter, men skal føres på individuelle konti og depoter for foreningen. Imidlertid er bestemmelsen ikke til hinder for, at en forenings udenlandske værdipapirer opbevares i et samledepot i et udenlandsk kreditinstitut. I så fald skal foreningens bestyrelse være underrettet herom og have samtykket heri, jf. § 71, stk. 3.

Depotselskabet forestår til- og afgang af værdipapirer og likvide midler i overensstemmelse med foreningens instrukser således, at midlerne aldrig kommer foreningens ledelse i hænde. Dernæst supplerer depotselskabet det offentlige tilsyn ved løbende at påse, at de i nr. 1-7 nævnte bestemmelser overholdes. Et sådant indseende med de løbende transaktioner kan ikke realistisk opnås på anden vis.

Depotselskabets pligt til at påse, at en forenings indløsning og udstedelse af medlemsandele foretages i overensstemmelse med lovens regler og vedtægternes bestemmelser, indebærer bl.a., at depotselskabet i forbindelse med en forenings eller afdelings ophør skal påse, at Finanstilsynets godkendelse foreligger, før andelen indløses, samt at medlemmerne behandles ens i forbindelse med indløsningen.

Specielt vedrørende nr. 2 og 3 bemærkes, at en forenings køb og salg af værdipapirer skal foregå som kontanthandel, idet det dog herved forudsættes, at de sædvanlige kutymen inden for branchen følges.

I konsekvens af foreningernes øgede brug af afledte finansielle instrumenter nævnes i bestemmelsen, at depotselskabet skal påse, at afledte finansielle instrumenter kun udleveres mod salgssummens indbetaling, og at betaling kun finder sted mod levering af de afledte finansielle instrumenter til depotselskabet. Dette betyder, at depotselskabet skal sørge for, at foreninger, der indgår aftaler om finansielle instrumenter, modtager de aftalte modtydelser, samtidig med at foreningen leverer sin ydelse.

Vedrørende værdiansættelsen af foreningens pantebrev fastslår nr. 5, at det skal ske i overensstemmelse

med de herfor fastsatte bestemmelser. Foruden reglerne i lov om investeringsforeninger og specialforeninger tænkes der hermed på de regler, der er indeholdt i den regnskabsbekendtgørelse, som tilsynet har udstedt i medfør af lov om investeringsforeninger og specialforeninger, jf. bekendtgørelse nr. 60343 af 26. november 1998 om investeringsforeningers og specialforeningers regnskaber.

I nr. 6 og 7 er foreskrevet, hvorledes både børsnoterede værdipapirer, afledte finansielle instrumenter og andre værdier, herunder pantebrev, skal omsættes, jf. § 34 i lov om investeringsforeninger og specialforeninger. For at sikre, at køb og salg sker til markedspriser, skal børsnoterede værdipapirer handles på en fondsbørs, medmindre der kan opnås samme eller mere fordelagtige priser andetsteds. Ved vurderingen af, om en pris må anses for mere fordelagtig end den, der kunne opnås på børsen, må der også tages hensyn til, om størrelsen af den post værdipapirer, der ønskes købt eller afhændet, i givet fald ville kunne påvirke værdipapirernes kursfastsættelse. Ved køb og salg af andre værdier, herunder pantebrev, skal handlen foretages til priser, der ikke er mindre fordelagtige end dagsværdien. Dagsværdien er det beløb, hvormed et aktiv kan udveksles eller en forpligtelse kan udlignes ved transaktioner mellem hinanden uafhængige parter.

*Til § 106*

Bestemmelsen er en videreførelse af tilsvarende bestemmelser i gældende tilsynslovgivning, og er tidligere gennemført inden for rammerne af EF-direktiver på det finansielle område, jf. bilag A.

Bestemmelsen medfører, at depotselskabet overfor en forening skal være ansvarligt for enhver skade, der er en følge af depotselskabets forsømmelser. Dette ansvar består, selv om depotselskabet har overladt opbevaringen af foreningens formue eller en del heraf til tredjemand.

Depotselskabets ansvar skal bedømmes efter dansk rets almindelige erstatningsregler, hvilket er ensbetydende med, at depotselskabet kun vil være fri for ansvar i helt ekstraordinære situationer, jf. f.eks. princippet i købelovens § 24. Ansvarret er således omfattende, dog er depotselskabet ikke ansvarlig for skader, der skyldes krig, oprør, naturkatastrofer o. lign. (force majeure).

Det er præciseret, at depotselskabet er ansvarligt selv om det overlader opbevaringen af en forenings formue eller en del heraf til tredjemand. Depotselskabet kan ikke ved aftale fraskrive sig dette ansvar. Der er således ikke adgang til under påberøbelse af depot-